

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: X200408039

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

完善我国刑事和解制度之构想  
The Conception of the Improvement on the  
Criminal Conciliation System

曹国锋

指导教师姓名: 陈 立 教授

专 业 名 称: 刑 事 法 学

论文提交日期: 2010 年 11 月

论文答辩时间: 2010 年 12 月

学位授予日期: 2010 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2010 年 12 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年    月    日

厦门大学博硕士论文摘要库

## 内容摘要

社会和谐成为当前的一个主题，科学发展成为时代的一个主流。我国正处在经济社会发展的重要战略机遇期和社会矛盾凸显期，努力构建社会主义和谐社会任重而道远。在维护社会的稳定、促进社会的发展、保障公民的利益中，刑事法治建设显得尤为重要。刑事和解，作为一项新型的刑事案件处理机制，对于妥善化解社会矛盾，积极解决社会纠纷，保持社会稳定具有十分重要的意义。我国学者对此进行了深入的研究，实务工作者进行了多角度、多层次的探索，具有中国特色的刑事和解制度呼之欲出。对此，本文从刑事和解的法律渊源出发，通过对刑事和解的定义、成立条件及其与辩诉交易、案件私了、恢复性司法、刑事调解等相关刑事法律制度的关系的分析，全面阐述刑事和解的涵义，为当前各种不同的刑事和解涵义提供一己之见。通过考察各地刑事和解制度，指出当前我国刑事和解制度存在的缺陷，为下步刑事和解制度的完善提供有益思考。刑事和解价值如何，当前学者众说纷纭，但主流是持肯定观点。本文从社会价值、法律价值、成本价值三个角度出发，对刑事和解制度进行价值分析，构建刑事和解的价值体系。统一而又成熟的刑事和解制度需要坚实的理论基础支撑和丰富的实践经验，在综合分析我国法律界对刑事和解的研究成果和实践工作后，本文认为我国构建统一的刑事和解制度时机已经成熟，进而从适用对象、适用范围、适用条件、适用阶段、和解协议、启动程序、结案方式等方面全面刑事和解司法制度的各要素进行了论证，对构建刑事和解制度进行了积极探索。

**关键词：**刑事和解；宽严相济；和谐社会；构建

## **Abstract**

Social harmony has become a theme of current society, and scientific development is a mainstream of this era. At present China is in the stage which is full of important strategic opportunities and social contradictions in the process of economic and social development. Construction of criminal law is quite important to maintaining social stability、promoting social development and protecting the interests of citizens. As a new mechanism for handling criminal cases, Criminal conciliation is of great significance to properly resolving social conflicts、positively solving social disputes and maintaining social stability. China scholars' in-depth study and practitioners' multi-level exploration from various angles generate criminal conciliation system with Chinese characteristics. From legal origin of criminal conciliation, the article analysis the definition、the establishment of criminal conciliation and also explores its relationship with related criminal justice system such as lawsuit bargaining、case compounding、restorative justice and criminal conciliation. It comprehensively exposes the meaning of criminal conciliation system, offers own opinion for its current variety meaning. Though examining criminal conciliation system in different district, the article points out the current shortcomings of China's criminal conciliation system, providing a useful thinking way for the improvement of it. What is the value of criminal conciliation system? There is different sayings about it, but the mainstream holds a positive opinion. The article makes an value analysis and architecture of criminal conciliation system from aspects of society, law and cost. The criminal conciliation system which is unified and mature requires a solid theoretical foundation and abundant practical experience support. After comprehensive analysis of the legal profession in the criminal practice of research and reconciliation work, the article holds that it is the time to build

a unified system of criminal conciliation system. Then it demonstrates comprehensively from aspects of elements of criminal conciliation system—application object, scope, applicable conditions, applicable phase, the settlement agreement, set-up program, and end-mean etc., making an active exploration to the construction of building criminal conciliation system.

**Keywords:** Criminal conciliation; temper justice with mercy; harmonious society; Construction

## 目 录

前 言 .....	1
第一章 刑事和解制度的法律渊源 .....	2
第一节 国外刑事和解制度 .....	2
一、加拿大 .....	2
二、美国 .....	3
三、英国 .....	3
四、德国 .....	3
五、新西兰 .....	4
第二节 我国刑事和解制度 .....	4
一、延安地方法院第 10 号判决书 .....	4
二、现行法律及司法解释 .....	5
三、部分地区的探索和尝试 .....	5
第二章 刑事和解制度的涵义 .....	7
第一节 刑事和解制度的定义 .....	7
第二节 刑事和解适用的成立条件 .....	8
一、加害人实施违法犯罪活动 .....	8
二、加害人实施的违法犯罪应当受到法律制裁 .....	9
三、加害人承认实施违法犯罪活动并具有悔意 .....	9
四、双方自愿进行和解 .....	9
第三节 刑事和解制度与相关刑事法律制度的关系 .....	10
一、刑事和解与辩诉交易 .....	10
二、刑事和解与案件私了 .....	11
三、刑事和解与恢复性司法 .....	11
四、刑事和解与刑事调解 .....	12



<b>第三章</b>	<b>当前我国刑事和解制度存在的缺陷 .....</b>	<b>13</b>
第一节	刑事和解制度不健全、不系统 .....	13
第二节	刑事和解存在自愿下的被迫性 .....	13
第三节	刑事和解预防犯罪效果有待改进 .....	14
第四节	刑事和解对人人平等原则造成冲击 .....	14
<b>第四章</b>	<b>构建我国刑事和解制度之价值分析 .....</b>	<b>16</b>
第一节	构建我国刑事和解制度之社会价值分析 .....	16
一、	“叙说理论”可以弥补当事人受伤的心理，恢复原有和谐社会关系 .....	16
二、	“标签理论”让加害人实现社会的回归 .....	16
三、	“晕轮效应”推动整个社会的和谐 .....	17
第二节	构建我国刑事和解制度之法律价值分析 .....	18
一、	促进法律正义之完善 .....	18
二、	促进刑事诉讼之民主 .....	19
三、	促进刑事理念之改革 .....	19
第三节	构建我国刑事和解制度之成本分析 .....	21
一、	直接提高个案的诉讼效率 .....	21
二、	间接提高刑事司法整体效率 .....	21
三、	极大程度地节约司法资源 .....	22
<b>第五章</b>	<b>我国构建刑事和解制度之可行性 .....</b>	<b>24</b>
第一节	我国构建刑事和解制度具有坚实的法理基础 .....	24
一、	西方刑事和解制度理论 .....	24
二、	社会和谐理论 .....	25
三、	“宽严相济”的刑事司法政策 .....	25
第二节	我国具有刑事和解制度的实践经验 .....	26
一、	我国各地试行刑事和解制定 .....	26
二、	刑事和解制度取得了良好的社会效果、法律效果 .....	27
三、	刑事和解制度在实践中得以改进与完善 .....	27

<b>第六章 我国刑事和解制度之完善 .....</b>	<b>29</b>
<b>第一节 适用对象 .....</b>	<b>29</b>
一、从犯罪主体考察和解的适用对象 .....	29
二、从犯罪种类考察和解的适用对象 .....	30
<b>第二节 适用范围 .....</b>	<b>30</b>
<b>第三节 适用条件 .....</b>	<b>32</b>
<b>第四节 适用阶段 .....</b>	<b>34</b>
一、侦查阶段 .....	35
二、起诉阶段 .....	35
三、审判阶段 .....	37
<b>第五节 和解协议 .....</b>	<b>37</b>
<b>第六节 启动程序 .....</b>	<b>39</b>
<b>第七节 刑事和解制度的结案方式 .....</b>	<b>39</b>
一、侦查阶段 .....	40
二、审查起诉阶段 .....	40
三、审判阶段 .....	41
<b>结 语 .....</b>	<b>43</b>
<b>参 考 文 献 .....</b>	<b>44</b>
<b>致 谢 .....</b>	<b>48</b>

## Contents

<b>Foreword .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1   Origins of criminal conciliation system .....</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1   Foreign criminal conciliation system .....</b>	<b>2</b>
Section 1   Canada.....	2
Section 2   U.S.A.....	3
Section 3   U.N.....	3
Section 4   Germany .....	3
Section 5   New Zealand.....	4
<b>Subchapter 2   Chinese criminal conciliation system .....</b>	<b>4</b>
Section 1   Yan'An district court judgement No.10 .....	4
Section 2   Judicial interpretation of existing laws.....	5
Section 3   Exploration and try in some areas .....	5
<b>Chapter 2   The meaning of criminal conciliation system .....</b>	<b>7</b>
<b>Subchapter 1   The definition of criminal conciliation system.....</b>	<b>7</b>
<b>Subchapter 2   Conditions for the establishment of criminal conciliation system.....</b>	<b>8</b>
Section 1   Offender's implementation of ctiminal activities.....	8
Section 2   The crime implemented by offender shall be punished by law	9
Section 3   Offender admitted the implementation of criminal activities with regrets .....	9
Section 4   Voluntary reconciliation by the two parties.....	9
<b>Subchapter 3   The relationship between criminal conciliation system and related criminal laws .....</b>	<b>10</b>
Section 1   Criminal conciliation and plea bargaining.....	10

Section 2	Criminal conciliation and case compounding .....	11
Section 3	Criminal conciliation and restorative justice .....	11
Section 4	Criminal conciliation and criminal mediation.....	12
<b>Chapter 3</b>	<b>Current shortcomings of criminal conciliation system in china .....</b>	<b>13</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Criminal conciliation system is not sound and systematic</b>	<b>13</b>
<b>Subchapter 2</b>	<b>There is a forced nature of voluntary in criminal conciliation .....</b>	<b>13</b>
<b>Subchapter 3</b>	<b>Criminal conciliation's effect of crime prevention is to be improved .....</b>	<b>14</b>
<b>Subchapter 3</b>	<b>Criminal conciliation results in an impact on the principle of equal .....</b>	<b>14</b>
<b>Chapter 4</b>	<b>The value analysis of building china's criminal conciliation system .....</b>	<b>16</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>The social value analysis of building china's criminal conciliation system.....</b>	<b>16</b>
Section 1	The theory of narrates can help to compensate the injured's psychology and restore original harmonious social relations	16
Section 2	The theory of label makes offender realizing social return ...	16
Section 3	The theory of halo effect promotes harmony of the whole society .....	17
<b>Subchapter 2</b>	<b>The legal value analysis of building china's criminal conciliation system .....</b>	<b>18</b>
Section 1	Improve legal justice .....	18
Section 2	Promote criminal lawsuit of democracy .....	19
Section 3	Promote the reform of criminal idea .....	19
<b>Subchapter 3</b>	<b>The cost analysis of building china's criminal conciliation</b>	

	<b>system .....</b>	<b>21</b>
Section 1	Directly improve the efficiency of lawsuit .....	21
Section 2	Indirectly improve overall efficiency of criminal judicial.....	21
Section 3	Dramatically saves judicial resources .....	22
<b>Chapter 5</b>	<b>The feasibility of building china's criminal</b>	
	<b>conciliation system .....</b>	<b>24</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>There is a solid legal basis for building china's criminal</b>	
	<b>conciliation system .....</b>	<b>24</b>
Section 1	The theory of western victim-offender-reconciliation system	24
Section 2	The theory of social harmony .....	25
Section 3	The criminal judicial policy of "Tempering justice with mercy" .....	25
<b>Subchapter 2</b>	<b>China has the practice of building criminal conciliation</b>	
	<b>system .....</b>	<b>26</b>
Section 1	Our country trial criminal reconciliation formulation .....	26
Section 2	Criminal conciliation system achieves good social and legal effect .....	27
Section 3	Criminal conciliation system gets improved and perfected in practice .....	27
<b>Chapter 6</b>	<b>The architecture of china's criminal conciliation</b>	
	<b>system .....</b>	<b>29</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Object of application .....</b>	<b>29</b>
Section 1	Examine the applicable objects of conciliation from the aspect of offenders .....	29
Section 2	Examine the applicable objects of conciliation from the aspect of the classification of offenders .....	30
<b>Subchapter 2</b>	<b>sphere of application .....</b>	<b>30</b>

<b>Subchapter 3</b>	<b>applicable conditions.....</b>	<b>32</b>
<b>Subchapter 4</b>	<b>stage of application .....</b>	<b>34</b>
Section 1	Investigation stage .....	35
Section 2	Prosecution stage .....	35
Section 3	Trial stage.....	37
<b>Subchapter 5</b>	<b>Selltement agreement .....</b>	<b>37</b>
<b>Subchapter 6</b>	<b>Set-up procedure .....</b>	<b>39</b>
<b>Subchapter 7</b>	<b>Ends-means of criminal conciliation system .....</b>	<b>39</b>
Section 1	Investigation stage .....	40
Section 2	Prosecution stage .....	40
Section 3	Trial stage.....	41
<b>Concluding Remarks .....</b>		<b>43</b>
<b>References.....</b>		<b>44</b>
<b>Acknowledgements .....</b>		<b>48</b>

## 前 言

随着《中共中央关于构建社会主义和谐社会若干重大问题的决定》的出台，刑事和解凭借和谐社会的春风“一夜花开无数”，成为刑事法学界、司法实务界争相关注的焦点。《最高人民检察院关于在检察工作中贯彻宽严相济刑事司法政策的若干意见》、《最高人民法院关于贯彻宽严相济刑事政策的若干意见》更是以司法制度的形式为刑事和解建章立制。刑法是一不得已的恶。作为一名实务工作者，笔者对于刑事和解在受害人利益保护、矛盾积怨排解、社会关系和谐中的作用感触颇深，不时感叹法律之有限、救济之无能。而维护法律之正义、社会之稳定、公民之利益，在非犯罪化和轻刑化的刑事政策逐渐成为主流话语的视野下，刑事和解显得弥加珍惜。基于此，笔者从实践出发，提出完善我国刑事和解制度之构想。

## 第一章 刑事和解制度的法律渊源

当前，学者对刑事和解制度起源于国内或是国外有着不同的见解。大多数学者认为，刑事和解的理论和实践最早产生于西方国家<sup>①</sup>，即 1974 年加拿大的“加害人和受害人之间的和解”运动。但是少数学者则认为刑事和解制度最早产生于我国，<sup>②</sup>并例举 1941 年 7 月 21 日延安地方法院判决书第 10 号的一个案例。笔者认为，我国虽然早有刑事和解的思想，弘扬“和为贵”的精神，但缺乏具体概念的提出，及相关理论体制、制度的构建。1941 年延安地方法院第 10 号判决书只是现代意义上我国刑事和解的一个法律渊源。所以，从严格意义上来说，刑事和解制度起源于西方。

### 第一节 国外刑事和解制度

#### 一、加拿大

世界上第一起刑事和解的案例发生在加拿大。1974 年，加拿大安大略（Ontario）省基秦拿（Kitchener）县 Elmira 镇的两名年轻人，实施了一系列破坏性的犯罪。在当地缓刑官和门诺派教徒自愿者（Mennonite volunteer）的共同努力下，两名罪犯与 22 名受害人分别进行了会见，据此从受害人的陈述中切实了解到自己的行为给受害人造成的损害和不便，并深感愧疚，随后与受害人达成了赔偿方案。法庭以判处缓刑的形式确认了这起和解案件。基秦拿县这种尝试逐渐演变成一个由教会捐助、政府补助和社会各界支持的“加害人和受害人之间的和解”（Victim-Offender Mediation）基金会。随后，加拿大其他地区也积极参与这项活动。特别是 1995 年 6 月加拿大通过的 C-41 号法案，因为引入了恢复性司法理念而成为加拿大刑法制度的分水岭，也为恢复性司法在加拿大的适用提供了合法基础。<sup>③</sup>

---

<sup>①</sup> 黄京平、甄贞、刘凤岭.和谐社会构建中的刑事和解——“和谐社会语境下的刑事和解”研讨会学术观点综述[J].中国刑事法杂志,2006,(5).

<sup>②</sup> 同上.

<sup>③</sup> 葛琳.刑事和解研究[M].北京:中国人民公安大学出版社,2008:118.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库